

ELDER LISBÔA FERREIRA DA COSTA

# TRATADO DE DIREITO PENAL

---

Historicidade e Atualidade do Penalismo  
Arts. 1º ao 120º

2ª Edição

EDITORA LUMEN JURIS  
RIO DE JANEIRO  
2017

Copyright © 2017 by Elder Lisbôa Ferreira da Costa

Categoria: Direito Penal

PRODUÇÃO EDITORIAL  
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Diagramação: Rosane Abel

A LIVRARIA E EDITORA LUMEN JURIS LTDA.  
não se responsabiliza pelas opiniões  
emitidas nesta obra por seu Autor.

É proibida a reprodução total ou parcial, por qualquer  
meio ou processo, inclusive quanto às características  
gráficas e/ou editoriais. A violação de direitos autorais  
constitui crime (Código Penal, art. 184 e §§, e Lei nº 6.895,  
de 17/12/1980), sujeitando-se a busca e apreensão e  
indenizações diversas (Lei nº 9.610/98).

Todos os direitos desta edição reservados à  
Livraria e Editora Lumen Juris Ltda.

Impresso no Brasil  
*Printed in Brazil*

CIP-BRASIL. CATALOGAÇÃO-NA-FONTE

---

Costa, Elder Lisbôa Ferreira da

Tratado de Direito Penal: Historicidade e atualidade do  
penalismo parte geral arts. 1º ao 120º. / Elder Lisbôa Ferreira da  
Costa. - 2. ed. - Rio de Janeiro: Lumen Juris, 2017.

944 p. ; 23 cm.

Bibliografia: p. 779-795.

ISBN: 978-85-519-0115-1

1. Direito Penal - História - Brasil. 2. Criminologia -  
Discricionariedade. 3. Crime - Fenômeno Social - Teoria do  
Crime. 4. Direitos Humanos - Liberdade Condicional. 5. Código  
Penal. I. Título.

CDD - 341.5

# Sumário

<b>Apresentação à Primeira Edição .....</b>	<b>1</b>
<b>Apresentação da 2ª Edição .....</b>	<b>3</b>
<b>Direito Criminal e Direito Penal – Noções Preliminares – Diferença entre os Objetos desses Direitos.....</b>	<b>5</b>
<b>Primeiras Sociedades – Forma de Vida e a Relação com o Direito .....</b>	<b>15</b>
<b>Código de Hamurábi .....</b>	<b>17</b>
<b>Breve Histórico do Direito Penal .....</b>	<b>21</b>
<b>Caracteres da Justiça Penal– Primeiros Resquícios .....</b>	<b>23</b>
<b>Necessidade de Diferenciar os Termos Direito Criminal e Direito Penal.....</b>	<b>27</b>
<b>Onde está o Direito Penal? .....</b>	<b>31</b>
<b>Gênese do Direito sob a Visão do Desvio.....</b>	<b>33</b>
<b>Direito Penal Primitivo .....</b>	<b>37</b>
<b>Direito Hebreu .....</b>	<b>41</b>
<b>Lei Hebraica e a Usura.....</b>	<b>47</b>
<b>Direito Penal Grego.....</b>	<b>55</b>
<b>Direito Penal Romano.....</b>	<b>63</b>
<b>Direito Medieval, Direito dos Papas ou Direito Canônico.....</b>	<b>67</b>
<b>Crime e Castigo para o Direito Medieval .....</b>	<b>77</b>
<b>Direito Islâmico e suas Origens.....</b>	<b>79</b>
<b>Direito Germânico.....</b>	<b>81</b>
<b>Direito Penal Objetivo e Direito Penal Subjetivo.....</b>	<b>85</b>

<b>Surgimento do Pensamento Penal Contemporâneo – Iluminismo – Revolução Americana – Revolução Francesa – Declaração dos Direitos do Homem .....</b>	<b>91</b>
<b>Crime e Anomia – Compreendendo Émile Durkheim.....</b>	<b>99</b>
<b>Teorias sobre a Explicação do Crime – Giddens e sua Reflexão .....</b>	<b>103</b>
<b>Crime e Desvio – Outras Noções sobre a Concepção da Criminalidade .....</b>	<b>109</b>
<b>Caracteres do Direito Penal.....</b>	<b>113</b>
<b>Conflituosidade da Sociedade.....</b>	<b>117</b>
<b>Escolas Criminais .....</b>	<b>121</b>
<b>Escola Clássica – Beccaria, Carrara, Romagnosi, Filangieri, Mario Pegano, Pellegrino Rossi, Carmignani, Ellero, Pessina .....</b>	<b>125</b>
<b>Escola Positiva, Antropológica ou Biológica – Lombroso e Garófalo.....</b>	<b>129</b>
<b>Escola Criminológica Italiana e Francesa.....</b>	<b>137</b>
<b>Códigos Criminais do Brasil.....</b>	<b>143</b>
<b>Finalidade do Direito Penal .....</b>	<b>145</b>
<b>Finalidade do Direito Penal – Winfried Hassemer .....</b>	<b>147</b>
<b>Responsabilidade Criminal das Pessoas Coletivas ou Jurídicas.....</b>	<b>151</b>
<b>Teoria do Garantismo Criminal.....</b>	<b>155</b>
<b>Sistema Garantista Criminal de Ferrajoli e seus Dez Vetores.....</b>	<b>159</b>
<b>Concepção Contemporânea do Direito Penal .....</b>	<b>161</b>
<b>Direito Penal Constitucional .....</b>	<b>163</b>
<b>Verdadeira Interpretação da Norma Criminal – A Jurisprudência Tópica de Gerard Struck.....</b>	<b>165</b>
<b>Direito Penal e o Bem Jurídico – Questão Arqueológica.....</b>	<b>169</b>
<b>Direito Penal e a Sociedade de Risco.....</b>	<b>173</b>
<b>Direito Penal e o Conceito de Crise.....</b>	<b>179</b>

Direito Penal e a Imputação Objetiva .....	189
Função Ético-Social do Direito Penal – Questão da Defesa Preventiva e Repressiva – Visão Crítica da Função Legitimadora do Direito Penal.....	195
Historicidade do seu Tempo Objeto do Direito Penal Constitucional.....	197
Discurso Crítico Função do Direito Penal como Controle Social – Caráter Fragmentário e Conteúdo Material .....	201
Diagrama sobre as Questões Prioritárias da Criminalidade. Tese de Braithwaite, Robinson e Beaver.....	215
Direito Penal no Estado Democrático de Direito – Perfil Democrático do Estado Brasileiro – Distinção entre Estado de Direito e Estado Democrático de Direito.....	217
Princípios Constitucionais do Direito Penal .....	225
Princípios Penais.....	233
Aplicação da Lei Penal – Anterioridade da Lei.....	297
Norma Penal em Branco.....	299
Lei Penal no Tempo.....	301
Lei Excepcional ou Temporária.....	307
Tempo do Crime.....	309
Extradição .....	311
Conflito Aparente de Normas .....	313
Lugar do Crime.....	315
Territorialidade e Extraterritorialidade.....	317
Pena Cumprida no Estrangeiro.....	319
Eficácia de Sentença Estrangeira .....	321
Infração Penal.....	323
Crime Relação de Causalidade ou Nexo Causal .....	329

<b>Teoria da Equivalência .....</b>	<b>333</b>
<b>Concausas.....</b>	<b>335</b>
<b>Relevância da Omissão .....</b>	<b>339</b>
<b>Resgatando a Verdadeira Origem da Concepção de Crime – Tributo a Enrico Ferri.....</b>	<b>343</b>
<b>Elementos do Fato Punível.....</b>	<b>349</b>
<b>Crime versus Contravenção.....</b>	<b>361</b>
<b>Tipos de Crime e sua Classificação.....</b>	<b>363</b>
<b>Delito Putativo .....</b>	<b>371</b>
<b>Consumação.....</b>	<b>373</b>
<b>Tentativa.....</b>	<b>375</b>
<b>Desistência Voluntária e Arrependimento Eficaz ou Resipiscência .....</b>	<b>379</b>
<b>Ponte de Ouro e Ponte de Prata no Direito Penal .....</b>	<b>381</b>
<b>Arrependimento Posterior .....</b>	<b>385</b>
<b>Crime Impossível .....</b>	<b>387</b>
<b>Conceito de Dolo .....</b>	<b>391</b>
<b>Espécies de Dolo .....</b>	<b>399</b>
<b>Crime Culposos.....</b>	<b>409</b>
<b>Modalidades de Culpa .....</b>	<b>413</b>
<b>Espécies de Culpa .....</b>	<b>417</b>
<b>Requisitos do Fato Típico Culposos .....</b>	<b>421</b>
<b>Crime Preterdoloso, Preterintencional ou Ultraintencional .....</b>	<b>423</b>
<b>Agravação pelo Resultado .....</b>	<b>425</b>
<b>Tipo Penal e sua Teoria.....</b>	<b>427</b>
<b>Erro como Instituto Jurídico Penal .....</b>	<b>429</b>
<b>Descriminantes Putativas .....</b>	<b>435</b>

<b>Erro Determinado por Terceiro.....</b>	<b>437</b>
<b>Erro sobre a Pessoa – Error in Persona e Erro na Execução .....</b>	<b>439</b>
<b>Erro sobre a Ilcitude do Fato .....</b>	<b>443</b>
<b>Obediência Hierárquica .....</b>	<b>447</b>
<b>Coação Moral Irresistível .....</b>	<b>449</b>
<b>Ilcitude .....</b>	<b>451</b>
<b>Exclusão de Ilcitude.....</b>	<b>453</b>
<b>Estado de Necessidade.....</b>	<b>455</b>
<b>Estado de Necessidade Putativo .....</b>	<b>459</b>
<b>Estado de Necessidade Justificante e Estado de Necessidade Exculpante .....</b>	<b>461</b>
<b>Estado de Necessidade Defensivo e Agressivo.....</b>	<b>463</b>
<b>Estado de Necessidade Recíproco .....</b>	<b>465</b>
<b>Legítima Defesa .....</b>	<b>467</b>
<b>Legítima Defesa de Terceiros.....</b>	<b>471</b>
<b>Meios Empregados na Legítima Defesa.....</b>	<b>473</b>
<b>Estrito Cumprimento do Dever Legal .....</b>	<b>477</b>
<b>Consentimento do Ofendido.....</b>	<b>479</b>
<b>Excludentes previstas na Parte Especial do Código Penal.....</b>	<b>481</b>
<b>Excesso Punível.....</b>	<b>483</b>
<b>Excludentes Específicas .....</b>	<b>485</b>
<b>Imputabilidade Penal.....</b>	<b>487</b>
<b>Inimputáveis.....</b>	<b>491</b>
<b>Redução de Pena, Imputabilidade Diminuída ou Semi – Imputabilidade .....</b>	<b>493</b>
<b>(In) Exigibilidade de Conduta Diversa .....</b>	<b>495</b>

Crianças e Adolescentes – Tratamento Jurídico Penal.....	497
Emoção e Paixão: Self Control.....	503
Embriaguez.....	507
Actio Libera In Causa .....	511
Embriaguez Involuntária (Acidental).....	513
Embriaguez Preordenada.....	515
Embriaguez Voluntária e Culposa .....	517
Concurso de Pessoas, Concurso de Agentes ou Concursus Delinquentium.....	519
Autoria, Coautoria e Participação.....	525
Critérios da Cumplicidade .....	535
Circunstâncias Incomunicáveis .....	539
Casos de Impunibilidade .....	541
Teoria dos Fins das Penas .....	543
Retribuição.....	549
Teoria da Retribuição Moral.....	551
Teoria da Retribuição Jurídica.....	553
Teorias Relativas da Pena .....	557
Prevenção Geral, Intimidação ou da Coação Psicológica.....	559
Prevenção Especial .....	563
Teoria Mista, Utilitária ou Unificadora .....	569
Teoria Dialética Unificadora de Roxin.....	575
Aplicação da Pena à Luz da Discrecionarietàade do Juiz.....	577
Aplicação da Pena e o Dever do Estado.....	585
Espécies de Pena .....	587
Penas Privativas de Liberdade .....	589



<b>Penas Privativas de Liberdade .....</b>	<b>591</b>
<b>Regras do Regime Fechado .....</b>	<b>595</b>
<b>Regras do Regime Semiaberto.....</b>	<b>597</b>
<b>Regras do Regime Aberto .....</b>	<b>599</b>
<b>Regime Especial .....</b>	<b>601</b>
<b>Direitos do Preso .....</b>	<b>605</b>
<b>Trabalho do Preso.....</b>	<b>607</b>
<b>Legislação Especial .....</b>	<b>609</b>
<b>Superveniência de Doença Mental.....</b>	<b>611</b>
<b>Institutos Afetos ao Cumprimento da Pena .....</b>	<b>613</b>
<b>Penas Restritivas de Direitos .....</b>	<b>615</b>
<b>Conversão das Penas Restritivas de Direitos .....</b>	<b>617</b>
<b>Prestação de Serviços à Comunidade ou a Entidades Públicas .....</b>	<b>619</b>
<b>Interdição Temporária de Direitos .....</b>	<b>621</b>
<b>Limitação de Fim de Semana.....</b>	<b>623</b>
<b>Pena de Multa .....</b>	<b>625</b>
<b>Situação Econômica do Réu .....</b>	<b>627</b>
<b>Sequência na Aplicação da Pena .....</b>	<b>629</b>
<b>Pagamento da Multa.....</b>	<b>631</b>
<b>Cominação das Penas.....</b>	<b>633</b>
<b>Dosimetria da Reprimenda Penal.....</b>	<b>635</b>
<b>Fixação da Pena – Dosagem da Pena .....</b>	<b>639</b>
<b>Escolha da Pena – Substituição da Pena Privativa de Liberdade .....</b>	<b>643</b>
<b>Circunstâncias Agravantes .....</b>	<b>645</b>
<b>Agravantes no Concurso de Pessoas .....</b>	<b>647</b>
<b>Reincidência.....</b>	<b>649</b>

<b>Circunstâncias Atenuantes .....</b>	<b>653</b>
<b>Concurso de Circunstâncias Agravantes e Atenuantes.....</b>	<b>655</b>
<b>Cálculo da Pena .....</b>	<b>657</b>
<b>Concurso de Crimes .....</b>	<b>659</b>
<b>Concurso Material.....</b>	<b>661</b>
<b>Concurso Formal ou Ideal .....</b>	<b>663</b>
<b>Crime Continuado.....</b>	<b>665</b>
<b>Multa no Concurso de Crimes .....</b>	<b>669</b>
<b>Aberratio Ictus ou Erro de Execução.....</b>	<b>671</b>
<b>Resultado Diverso do Pretendido, Aberratio Criminis ou Aberratio Delicti .....</b>	<b>673</b>
<b>Limite das Penas .....</b>	<b>675</b>
<b>Concurso de Infrações .....</b>	<b>677</b>
<b>Suspensão Condicional da Pena – Sursis .....</b>	<b>679</b>
<b>Livramento Condicional.....</b>	<b>685</b>
<b>Efeitos da Condenação .....</b>	<b>691</b>
<b>Reabilitação.....</b>	<b>693</b>
<b>Medidas de Segurança.....</b>	<b>697</b>
<b>Espécies de Medidas de Segurança.....</b>	<b>703</b>
<b>Prazo .....</b>	<b>705</b>
<b>Perícia Médica.....</b>	<b>707</b>
<b>Desinternação ou Liberação Condicional.....</b>	<b>709</b>
<b>Substituição da Pena por Medida de Segurança para o Semi-Imputável.....</b>	<b>711</b>
<b>Direitos do Internado .....</b>	<b>713</b>
<b>Ação Penal .....</b>	<b>715</b>
<b>Classificação da Ação Penal .....</b>	<b>717</b>

Decadência do Direito de Queixa ou de Representação .....	725
Renúncia Expressa ou Tácita do Direito de Queixa .....	727
Perdão do Ofendido.....	729
Extinção da Punibilidade .....	731
Morte do Agente.....	733
Anistia, Graça e Indulto .....	735
Retroatividade de Lei que não mais Considera o Fato como Criminoso.....	743
Retratação do Agente .....	745
Prescrição da Pretensão Punitiva .....	747
Decadência e Perempção.....	755
Súmulas do Supremo Tribunal Federal em Matéria Penal e Processual Penal .....	759
Referências .....	779
Código Penal .....	795